



UOHSX00HDB7W

ÚŘAD PRO OCHRANU HOSPODÁŘSKÉ SOUTĚŽE



ROZHODNUTÍ

Spisová značka: ÚOHS-S0096/2023/VZ
Číslo jednací: ÚOHS-11495/2023/500

Brno 22. 3. 2023

Úřad pro ochranu hospodářské soutěže příslušný podle § 248 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů, ve správním řízení zahájeném dne 3. 2. 2023 na návrh z téhož dne, jehož účastníky jsou

- zadavatel – Liberecký kraj, IČO 70891508, se sídlem U Jezu 642/2a, 460 01 Liberec,
- navrhovatel – O2 Czech Republic a.s., IČO 60193336, se sídlem Za Brumlovkou 266/2, 140 22 Praha 4, ve správním řízení zastoupen na základě plné moci podepsané dne 3. 2. 2023 společností INDOC s.r.o., IČO 26164001, se sídlem U Hadovky 564/3, 160 00 Praha 6,

ve věci přezkoumání úkonů zadavatele učiněných při zadávání veřejné zakázky „Poskytování telekomunikačních služeb a související služby a dodávky II“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 19. 12. 2022 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 22. 12. 2022 pod ev. č. Z2022-052040, ve znění pozdějších oprav, a v Úředním věstníku Evropské unie dne 23. 12. 2022 pod ev. č. 2022/S 248-725075, ve znění pozdějších oprav,

nařizuje z moci úřední podle § 61 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů, toto

předběžné opatření:

Zadavateli – Liberecký kraj, IČO 70891508, se sídlem U Jezu 642/2a, 460 01 Liberec – **se ukládá zákaz uzavřít smlouvu** v zadávacím řízení na veřejnou zakázku „Poskytování telekomunikačních služeb a související služby a dodávky II“ zadávanou v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 19. 12. 2022 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek

dne 22. 12. 2022 pod ev. č. Z2022-052040, ve znění pozdějších oprav, a v Úředním věstníku Evropské unie dne 23. 12. 2022 pod ev. č. 2022/S 248-725075, ve znění pozdějších oprav, **a to až do pravomocného skončení správního řízení vedeného Úřadem pro ochranu hospodářské soutěže pod sp. zn. ÚOHS-S0096/2023/VZ.**

ODŮVODNĚNÍ

1. Úřad pro ochranu hospodářské soutěže (dále jen „Úřad“) jako orgán příslušný podle § 248 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon“), k výkonu dozoru nad dodržováním pravidel stanovených tímto zákonem a zadávacími podmínkami pro zadání podlimitní a nadlimitní veřejné zakázky, včetně koncese s výjimkou koncesí malého rozsahu podle § 178 zákona, a pro zvláštní postupy podle části šesté zákona, obdržel dne 3. 2. 2023 návrh navrhovatele – O2 Czech Republic a.s., IČO 60193336, se sídlem Za Brumlovkou 266/2, 140 22 Praha 4, ve správním řízení zastoupen na základě plné moci ze dne 3. 2. 2023 společností INDOC s.r.o., IČO 26164001, se sídlem U Hadovky 564/3, 160 00 Praha 6 (dále jen „navrhovatel“) – z téhož dne na zahájení správního řízení o přezkoumání úkonů zadavatele coby centrálního zadavatele – Liberecký kraj, IČO 70891508, se sídlem U Jezu 642/2a, 460 01 Liberec (dále jen „zadavatel“) – učiněných při zadávání veřejné zakázky „Poskytování telekomunikačních služeb a související služby a dodávky II“ v otevřeném řízení, jehož oznámení bylo odesláno k uveřejnění dne 19. 12. 2022 a uveřejněno ve Věstníku veřejných zakázek dne 22. 12. 2022 pod ev. č. Z2022-052040, ve znění pozdějších oprav, a v Úředním věstníku Evropské unie dne 23. 12. 2022 pod ev. č. 2022/S 248-725075, ve znění pozdějších oprav (dále jen „veřejná zakázka“).
2. Podle § 249 zákona ve spojení s § 44 odst. 1 zákona č. 500/2004 Sb., správní řád, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „správní řád“), bylo správní řízení o přezkoumání úkonů zadavatele zahájeno dnem 3. 2. 2023, kdy Úřad obdržel návrh navrhovatele.
3. Zahájení správního řízení oznámil Úřad účastníkům řízení přípisem č. j. ÚOHS-05460/2023/536 ze dne 7. 2. 2023.
4. Účastníky správního řízení podle § 256 zákona jsou:
 - zadavatel,
 - navrhovatel.
5. Návrh navrhovatele ze dne 3. 2. 2023 směřuje proti zadávacím podmínkám. Navrhovatel je přesvědčen, že zadavatel nepostupoval při stanovení zadávacích podmínek v souladu se zákonem a základními zásadami pro zadávání veřejných zakázek. Konkrétně navrhovatel vytýká zadavateli, že postupoval v rozporu se zákonem, když stanovil možnou dobu trvání smluv o odběru telekomunikačních služeb se zmocňujícími zadavateli v rozsahu přesahujícím dobu trvání rámcové smlouvy, a to i na dobu neurčitou; dále že nastavením maximální úrovně některých jednotkových cen nezákonně omezil dodavatele v možnostech cenotvorby; dále že si v zadávací dokumentaci vyhradil neoprávněně změnu závazku týkající se možnosti zmocňujících zadavatelů neuzavřít s vybraným dodavatelem smlouvu o odběru telekomunikačních služeb; dále že nedostatečně vymezil předmět plnění v částech fixní telefonie (nespecifikoval technické parametry, lokality připojení a další parametry); a dále

že použil v rámci hodnotícího kritéria „nejnižší nabídková cena“ váhy dílčích hodnotících kritérií neodpovídající rozsahu předmětu plnění veřejné zakázky a neumožňující seřazení nabídek dle celkové ceny. Navrhovatel navrhuje, aby Úřad uložil zadavateli nápravné opatření spočívající ve zrušení zadávacího řízení.

6. Úřad v průběhu správního řízení shledal nezbytnost zatímní úpravy poměrů u zadavatele, a proto zadavateli z moci úřední nařídil předběžné opatření uvedené ve výroku tohoto rozhodnutí, ke kterému dále uvádí následující skutečnosti.
7. Podle § 61 odst. 1 správního řádu, správní orgán může z moci úřední nebo na požádání účastníka před skončením řízení rozhodnutím nařídít předběžné opatření, je-li třeba, aby byly zatímně upraveny poměry účastníků, nebo je-li obava, že by bylo ohroženo provedení exekuce. Předběžným opatřením lze účastníkovi nebo jiné osobě přikázat, aby něco vykonal, něčeho se zdržel nebo něco strpěl, anebo zajistit věc, která může sloužit jako důkazní prostředek, nebo věc, která může být předmětem exekuce.
8. Podle § 246 odst. 1 písm. d) zákona zadavatel nesmí uzavřít smlouvu s dodavatelem ve lhůtě 60 dnů ode dne zahájení řízení o přezkoumání úkonů zadavatele, pokud byl návrh na zahájení řízení podán včas; zadavatel však může i v této lhůtě smlouvu uzavřít, pokud Úřad návrh zamítl nebo bylo správní řízení vedené o návrhu zastaveno a takové rozhodnutí nabylo právní moci.
9. Úřad obecně uvádí, že předběžné opatření lze nařídít jak z moci úřední, tak na požádání účastníka řízení. Správní řád současně stanoví obecné důvody, pro které Úřad může předběžné opatření nařídít. Může tak učinit tehdy, dojde-li k závěru, že je třeba zatímně, tzn. dokud nenastanou účinky rozhodnutí ve věci, upravit poměry účastníků řízení nebo existuje-li obava, že by bylo ohroženo provedení exekuce. Kromě důvodů, pro které lze předběžné opatření nařídít, upravuje § 61 odst. 1 správního řádu též okruh možných omezení, jež mohou z rozhodnutí o předběžném opatření vyplývat pro dotčené osoby. Předběžným opatřením lze účastníkovi správního řízení nebo jiné osobě přikázat, aby něco vykonal, něčeho se zdržel nebo něco strpěl, anebo zajistit věc, která může sloužit jako důkazní prostředek, nebo věc, která je předmětem exekuce.
10. K účelu či smyslu předběžného opatření se vyjádřil Nejvyšší správní soud, a to např. ve svém rozsudku č. j. 7 As 23/2013-33 ze dne 22. 8. 2013, v němž judikoval, že „[p]odstata rozhodnutí o nařízení předběžného opatření tedy spočívá v tom, že jím jsou dočasně upraveny zatímní poměry účastníků řízení tak, aby ještě před meritorním rozhodnutím podle ust. § 67 odst. 1 správního řádu nedošlo k nevratným změnám, které by měly vliv na konečné rozhodnutí ve věci. Účelem předběžného opatření je zachovat ve vztazích účastníků řízení takový stav, který se co nejvíce blíží zamýšlenému zákonnému stavu. Rozhodnout o nařízení předběžného opatření lze jen před skončením správního řízení. Rozhodnutí o nařízení předběžného opatření tak nemůže vyvolat následky, které budou trvalé nebo neodstranitelné.“
11. Úřad uvádí, že nadepsané správní řízení bylo zahájeno dne 3. 2. 2023 doručením návrhu navrhovatele z téhož dne a že poslední den zákonné šedesátidenní tzv. blokační lhůty stanovené v § 246 odst. 1 písm. d) zákona tudíž připadne na den 4. 4. 2023.
12. Vzhledem k výše uvedenému a rovněž s ohledem na zjištění, že ve správním řízení, i kdyby bylo rozhodnutí ve věci Úřadem vydáno ve lhůtě do 4. 4. 2023, nelze zaručit, že by takové rozhodnutí bylo zadavateli doručeno okamžitě po dodání do datové schránky podle § 17

odst. 3 zákona č. 300/2008 Sb., o elektronických úkonech a autorizované konverzi dokumentů, ve znění pozdějších předpisů (dále jen „zákon o elektronických úkonech“), a nikoli až postupem podle § 17 odst. 4 zákona o elektronických úkonech, Úřad dospěl k závěru, že v současné době již není objektivně možné zajistit doručení rozhodnutí ve věci tak, aby zákaz uzavřít smlouvu stanovený v § 246 odst. 1 písm. d) zákona pokryl celou dobu trvání správního řízení. S ohledem na dosavadní průběh zadávacího řízení by tak bez nařízeného předběžného opatření bylo možné, že zadavatel před doručením rozhodnutí Úřadu ve věci samé uzavře s vybraným dodavatelem smlouvu na plnění předmětu veřejné zakázky, čímž by došlo ke zmaření účelu vedeného správního řízení, neboť za takové situace by ani v případě, kdy by byl postup zadavatele nezákonný, nebylo možno ve věci uložit nápravné opatření, protože do již ukončeného zadávacího řízení nelze zasahovat.

13. Úřad tak shledal, že je nezbytné zatímně upravit poměry účastníků řízení vydáním předběžného opatření tak, že se zadavateli ukládá zákaz uzavřít smlouvu na veřejnou zakázku, a to do pravomocného skončení tohoto správního řízení vedeného pod sp. zn. ÚOHS-S0096/2023/VZ.
14. S ohledem na výše uvedené skutečnosti rozhodl Úřad v rozsahu nezbytném pro zajištění účelu veřejnoprávní ochrany dozoru nad zadáváním veřejných zakázek o nařízení předběžného opatření tak, jak je uvedeno ve výroku tohoto rozhodnutí.

POUČENÍ

Proti tomuto rozhodnutí lze do 15 dnů ode dne jeho doručení podat rozklad k předsedovi Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže, a to prostřednictvím Úřadu pro ochranu hospodářské soutěže – Sekce veřejných zakázek, třída Kpt. Jaroše 1926/7, Černá Pole, 604 55 Brno. Rozklad proti rozhodnutí o předběžném opatření nemá podle § 61 odst. 2 správního řádu odkladný účinek. Rozklad a další podání účastníků učiněná v řízení o rozkladu se podle § 261 odst. 1 písm. b) zákona zasílají Úřadu výhradně prostřednictvím datové schránky nebo jako datová zpráva podepsaná uznávaným elektronickým podpisem.

otisk úředního razítka

Mgr. Markéta Dlouhá
místopředsedkyně

Obdrží:

1. Liberecký kraj, U Jezu 642/2a, 460 01 Liberec
2. INDOC s.r.o., U Hadovky 564/3, 160 00 Praha 6

Vypraveno dne:

viz otisk razítka na poštovní obálce nebo časový údaj na obálce datové zprávy